Alimentos. 45. 535



POR
D. IVANA MARIA DE TORRES Y PORTVgal, viuda del Marques de Villamayor.

(✱) *EN EL PLEYTO.* (✱)

CON EL CONDE DE EL VIllar don Pardo ſu hermano, y ſus acreedores.

En Granada, En la Imprenta Real, En caſa de Baltaſar de Bolibar, En la calle de Abenamar. Año de 1652.



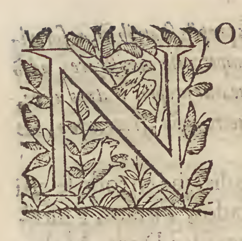
POR

D. IVANA MARIA DE TORRES Y PORTV-gal, viuda del Marques de Villamayor.

(*) EN EL PLEITO. (*)

CON EL CONDE DE EL VI-llar don Fernando su hermano, y sus acreedores.

En Granada, En la Imprenta Real, En casa de Baltasar de Bolibar, En la calle de Abenamar. Año de 1652.


O SE HA DE DISPVTAR en este papel si el hermano possedor de el mayorazgo de su familia tendra obligacion de alimẽtar a los otros sus hermanos, para efecto de q̃ a la Marquesa se le asignen alimentos en las rentas y Estado del Conde del Villar su hermano, porque aquestos estan ya assignados por la executoria del Real Consejo, en que se le mandan dar quinientos ducados en cada vn año, con reserua para que le pueda pedir aumento de ellos, si por el Marques de Villamayor su hijo no se le dieren los demas de que necessita, si no que por los dichos alimentos se deue preferir a todos los acreedores del dicho Conde su hermano, y deuerles perjudicar la dicha determinacion, sin embargo de no auerse litigado con ellos, vt ex sequentibus fundamentis apparet.

2 ¶ El primero, porque los mayorazgos y Estados no solo se fundaron por la comodidad y lustre del primogenito, y sucessor en ellos, sino para la cõseruacion de las familias, lustre dellas, y que con sus rẽtas se socorran, y alimenten sus hermanos, se doten las hermanas, y amparassen los demas deudos de ella, vt ait Dom. Molina *de primogen. lib. 2. cap. 1. num. 3.* ibi: *Sicque primogenitus ipse totius familiæ robur, ac præsidium, fratresque inopes alere, sorores etiam egentes dotare astrictus sit, aliaque quam plurima honera impropiæ familiæ, decus, ac honorem subire debet*, & ex plurimis D. D. Ioan. del Castillo *lib. 4. controu. cap. 61. num. 53.* per totum, & præcipue *in column. 4. ad finem*, ibi: *Sic sane primogenia ipsa instituuntur, vt dotium alimentorum, & aliarum quam plurimarum rerum, honera impropiæ familiæ decus, & ornamentum possessor maioratus subire debeat.*

3 ¶ Y assi el posseedor de qualquiera estado, ò mayorazgo, deue cumplir lo susodicho, y alimẽtar a sus hermanos, como carga y obligacion precisa del, vt cum multis tenet D. Molin. *de primogen. libr. 2. cap. 15. num. 56. ad medium*, ibi: *Nihilominus tamen tenebun-*

tur omnes ipsius maioratus possessores propijs fratribus, ac sororibus in infinitum dotes, ac alimenta competentia ministrare, adeò vt quicunque maioratus possessor teneatur propios fratres alere, atque sorores dotare, si id commodè facere possit; fratresque, aut sorores inopes sint.

4 ¶ Et loquens in feudis, que en todo se assimilan, y conuienen con los Estados, Titulos, y jurisdiciones de España, ex latè congestis à Dom. Molin. *de primogen. lib. 1. cap. 13. à num. 43.* & sequentibus, eleganter Minadorius *in decis. 10. Senatus Neapolitani*, en la qual por ser aquesta vna carga tan precisa y real, se determinò en fauor del hermano que pedia los alimentos, aunque lo hazia de tiempo en que el primogenito y possedor auia estado despojado de los frutos, y rentos del feudo ob inimicorum inuasionem.

5 ¶ Y aunque algunos Doctores parece que se inclinan a que lo susodicho proceda en quanto a solo los hijos del primer fundador, y hermanos del primer posseedor: attamen el señor Luys de Molina, *in dict. lib. 2. cap. 15.* lleua lo contrario *in num. 57.* (siendo descendientes del fundador, como lo es la Marquesa) ibi: *Sed his non obstantibus dicendum est, quemcunque antiquissimi maioratus possessorem teneri, propios fratres, atque sorores inopes ex primo institutore descendentes alere, ac dotare*, idem D. Francisc. Hieron. de Leon *tom. 1. decis. 27. num. 10.* vbi alios, & diuersas decisiones refert, y desde el *nu. 12.* que por semejante causa, y alimentar a los descendientes del fundador, se podran enagenar, y vender los bienes del mayorazgo, aunque fuesse antiguo, y no fundado por el padre, & ex quam plurimis Grat. *discept. forens. tom. 5. cap. 832. à n. 32. & seqq.* & alij multis Ioann. Baut. Cfarlin. *controu. cap. 62. per tot.*

6 ¶ Y hablando no solo en los hermanos, porque en ellos procede sin ninguna distincion, si no en los sobrinos, ò tios, en quien parece pudiera auer alguna duda, ex adductis à Giurba in *decis. 9.* & D. D. Ioan. de Larrea *decis. 47. per totam*, vbi quã plurimos lleua el señor don Iuan del Castillo, que siendo los sobrinos, ò tios del posseedor de algun Estado, ò mayorazgo grande, se les deue alimẽtar, ex præsumpta mẽ-

te

te fundatoris, & propter authoritatem, & explendorẽ familiæ, vt eleganter contendit in *dict. lib. 4. controuerſ. cap. 61. num. 52. & 53.* per totum, y con muy grandes fundamentos, y muchas autoridades defiende, que para ello ay mucha mayor razon, que para obligarle a la paga las deudas de ſus predeceſſores, que es lugar en terminos para lo que ſe ha fundado, y aſsi no ha parecido omitir ſus palabras, ibi: *Ratio etiam illa, quod qui in abitum primogenium ſuccedit, non tenetur ſoluere debita prædeceſſoris, nihil in propoſito concludit, vtpote cum præſtandi alimẽta ratio, & obligatio longe differe videatur aeris alieni prædeceſſoris ſolutione.* Y concluye, que con ninguna coſa ſe cõſerua tanto la memoria de los fundadores, y el autoridad y luſtre de ſu familia, como con lo ſuſodicho.

7 ¶ Con que ſiendo aqueſta carga y deuda en el Eſtado y mayorazgo del Conde tan antiguo deſde ſu fundacion, parece que aun quando no fueſſe tan preuilegiada, vt ſtatim dicemus, ſe le deue preferir a todos los acreedores, dandole el miſmo grado y lugar, que a los alimentos el Conde, porque quando la obligacion es de alimentar a muchos, como el mayorazgo lo tiene de hazerlo, no ſolo al poſſeedor, ſino a ſus hermanos, ha de ſer a todos en vn miſmo grado, ex doctrina Innncentij *in cap. cum omnes de conſtitut. per text.* ibi, & notanter Ant. de Lara *in l. ſi quis à liberis, §. ſed ſi filius, ff. de liber. agnoſcend. num. 55.* ibi: *Primo huic ſententiæ locus non eſt quando quiſpiam tenetur præſtare pluribus alimenta, quia æqualia omnibus ſubminiſtrare debent ſine ordinis diſcrimine, aut gradus*; & alios multos refert D. Solorçano *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 31. à n. 30.*

8 ¶ Si bien los que ſe deuen dar al primogenito, ſiempre auràn de ſer mayores, por eſtar repreſentando la perſona del fundador, vt tenet gloſ *in cap. periculoſum, verbo, primatus 7. quæſt. 1.* vbi gloſ *in cap. periculoſum, verbo, primatus 7. quæſt. 1.* vbi ait, quod maioratus debet duplicatos cibos reciperc, idem tenent Tiraq. *in præfat. de primogen. num. 12.* Lara *in dict. l. ſi quis à liberis, §. ſed ſi filius, num. 66.* & ex alijs multis Zauall. *q. 779. à num. 29. & 30.*

9 ¶ El segundo, porque aun quando el dicho credito, y deuda de alimẽtos no tuuiesse la dicha anterioridad, ni aquesta fuera carga Real de el mismo estado y mayorazgo del Conde, como indubitablemente parece que lo es, si no que el credito de la Marquesa se huuiera de regular como los demas, segun su tiempo, ò preuilegio, aduc parece que se le deuiera, y deue preferir, porque aunque regularmente los creditos hipotecarios, como aqueste lo es, se deuen graduar segũ el antelacion del tiempo, *ex text. in l. qui potior. l. si eo iure, ff. qui potior. l. si eo iure, ff. qui potiores in pignore habeantur, l. 2. 47 & 8. C. eodem, l. 27. & 29. tit. 13. part. 5.* Meir. *de pignorib. & hypothecis, lib. 1. tit. 12.* & cum alijs Rodriguez *de concursu creditor. 2. p. art. 1. à n. 1.*

10 ¶ Sed hoc fallit, quando demas de la hipoteca del acreedor concurre algun otro preuilegio, porque entonces non ex tempore, sed ex causa & præuilegio creditum existimatur, *ex text. in l. præuilegia, ff. de præuileg. creditor.* ibi: *Præuilegia non ex tempore existimantur, sed ex causa, et si eiusdem tituli fuerint, concurrunt, licet diuersitates temporis in his fuerint, l. 11. tit. 14. & l. 2. titul. 15. part. 5.* Rodrig. *de concursu 2. part. art. 1. in princip. versicul. Quibus præsupositis,* Matienç. *in l. 7. tit. 16. lib. 5. Recopilat. glos. 5. num. 13.*

11 ¶ Y assi siendo el credito de la Marquesa hipotecario, por ser de alimentos, pro quibus de iure hypotheca tacita competit, vt tenent Paul. de Castro in *cons. 8. column. 2. vers. Illud autem constat, vol. 1.* & ex Roman. Felin. Surd. & alijs Valascus *de præuileg. miserab. personar. num. 82.* vbi ait, que el auerla para la cobrança de la pension Eclesiastica, est solum ad alimentorum comparationem.

12 ¶ Et maximè quando ay assignacion, ò se deuen de algunos bienes patticulares, como aqui lo son las rentas de el dicho mayorazgo, respecto de los quales esta condenado el Conde, quia tunc absque dubio competit prædicta hypotheca, ex text *in l. 2. ad finem, ff. de aliment. & ciuar. legat. & l. Lucius,* vbi notat Bartol. *ff. eodem,* Surdo *de aliment. tit. 8 præuilegio 51. num. 3 & 6.* & cum alijs quam plurimis Acosta *de præuil. creditor. reg. 3. ampliat. 7. à n. 1.*

Lue-

13 ¶ Luego competiendole la dicha hipoteca a la Marquesa para la cobrança de sus alimentos, y siendo por razon de ellos la causa tan preuilegiada, que de derecho no parece puede auer otra alguna que lo sea tanto, pues no solo se tiene por causa pia, ex tex. *in l. mela, ff. de alimentis, & ciuar. legat.* ibi: *Pietatis intuitu*, Surdus *de alimentis, tit. 8. preuilegio 1. à nu. 1.* Y si no que es tanto mas preuilegiada que ella, que para alimentar a los descendientes del fundador del mayorazgo, se deuen enagenar sus bienes, aunque sus rentas se huuiessen de distribuyr en causas pias, notanter Stephan. Grat. *tom. 5. discept. forens. cap. 832. num. 37.* ibi: *Quæ etiam procedunt, quamuis esset substituta pia causa, quia in hoc casu fauor illius non præualet alimentis, & erit permissa alienatio, licet bona sint eroganda in pias causas.* Y en el *num. 33.* que es mas preuilegiada y necessaria que la causa de dote, ex textu *in l. 1. & 2 C. de patribus qui fil. distrax. & l. necare, ff. de liber. agnosc. & cap. si quis propter necessitatem defunctis*, quod etiam repetit Peregrin. *de fideicom. art. 42. nu. 86.* ad medium, verbo, *contrarium*, y Pedro Surd. por todo el *tit. 8.* refiere 97. preuilegios. No parece que puede auer ninguna duda en que se deua preferir a todos los demas acreedores del Conde.

14 ¶ Y en terminos terminantes, que el acreedor por causa de alimentos, se deue preferir a todos los anteriores, etiam habentibus expressam hypothecã, Caualcan. *decis. 44. n. 47. p. 1.* & ibi in repertorio, verbo, *alimentarius, & in p. 2. decis. 39. n. 28.* ibi: *Et præfertur quibuscumque creditoribus anterioribus hypothecarijs propter rationem alimentorum vitam dantium*, Rodrig. *de concursu creditorum 1. p. art. 3. n. 19.* ibi: *Et alimentarium pro alimentis tacitam habere hypothecam cum priuilegio prælationis*, & in *num. 20.* ad medium, ibi: *Neque minus fauor, & pia causa consideratur in alimentis.* E inferius: *Ideò talis priuilegij prærrogatiua conceditur.*

15 ¶ Notanter Felic. *de censib. tom. 2. lib. 3. cap. 5. num. 11.* ibi: *Præterea obseruandum est hospitem, custodem, & laboratorem pro meriedie, & alimentarium, pro alimentis tacitam hipothecam habere priuilegiata præferriq omnibus creditoribus,*

ribus; etiam expreßam hypotecam habentibus, y aun en caso mas apretado, como es en el acreedor, por alimentos ya dados, en que no parece que pudiera auer el mismo derecho, por no tener el mismo priuilegio los preteritos, que los futuros que miran a la conseruacion de la vida, Gratian. *cap.* 728. *nu.* 34. resuelve lo mismo, post Cabalcanum in præcitatis locis Felic vbi proximè, *nu.* 12. *verb.* 3. ibi: *Per quam certum est debitum ex præstitis alimẽtis procedens præferrijs deuitis anterioribus eum expreßa hypoteca, siuè generali, siuè speciali*

16 ¶ El tercero, y principal, y que viene a ser aun mas indiuidual es, porque ninguno de los creditos del concurso se cõtraxo por el instituydor del mayorazgo, si no por el Conde, y su padre, y asi no deuẽ concurrir con los alimentos que se deuen a la Marquesa, a que desde su fundacion quedò afecto, como queda fundado, & elegantissimè admodum, hablando en caso de pretender los nietos auerse de preferir por sus alimentos, y dotes en los bienes, y rentas del mayorazgo que el hijo auia grauado con diferẽtes deudas, que viene a ser el mismo deste pleyto, lo resuelue Stephan. Grat. *discept. forens. tom.* 5. *cap.* 832. *num.* 31. ibi: *Septimus dubium est dicendum affirmatiuè, quod tan dotes, quam alimẽta sint præstanda nepotibus ex bonis fideicommißi, per auum constituti ad fauorem descendentium exclusis creditoribus filij, quibus erũt præferendi dicti nepotes, ex quo enim bona aui fidei committentis sunt afecta onere alendi nepotes.* Que es lugar tan en terminos, que parece no puede auer otro ninguno tan ajustado, como el para este pleyto.

17 ¶ Y es mas sin duda, todo lo susodicho considerados los creditos, cantidad, y calidad dellos, pues los dos vltimos, que son el de Fràcisco de Carriazo, marido en segundas nupcias de doña Francisca de Aponte, que en primeras lo fue de Antonio de Morilla, es de 15U185. reales de vellõ de cierto lance de cuẽtas, de que siendo menor el Conde se diò por alcancado, y el otro de don Agustin de Monella de 12U327. ducados de plata, que es el mayor de todos, es deuda de la Marquesa de Cañete, su muger, y el Conde se obligò

bligò à pagarlo sin auer recebido cantidad alguna, cō que aquestos dos creditos, no solo no pueden pretender prelacion a la Marquesa, pero ni aun la paga de las rentas del mayorazgo, y los aurà de pagar el Conde de otras rētas, ò de lo q̄ le cobrasse destas, porq̄ el acreedor q̄ pretendiere ser lo a las rētas, y bienes de vn mayorazgo en perjuyzio de los que tienē derecho a ellas, tenetur precisse probare, quod creditum suum fuit cōuersum in vtilitatem maioriæ, iuxta tradita ad Peralta *in l.3.§.qui fideicommissum, ff. de hæred. inst.* & quæ latè cumulat Mieres *de maiorat.4.p.q.26.à n.31.*

18 ¶ Y los demas creditos (tambien contraidos por el Conde, y su padre) se satisfacen sus reditos, con 500.ò 600.ducados de renta en cada vn año, y aū se puede entender que estan satisfechos, y pagados todos los mas, pues en el pleyto de que di mano, la carta executoria, alegò el Conde en el Cōsejo que sus acreedores importarian 30Ʉ.ducados entrando los dos referidos, y que auia dexado todas las rentas deste Estado para que se las satisfaziesse; pero quando no lo esten rentādo en cada vn año mas de 9Ʉ.ducados, pues muchos testigos se alargan a 10.y 12.y algunos a 14.a ningunos se le seguirà perjuyzio de que se le mande preferir a la Marquesa, pues siempre vendrà a sobrar mucha renta, y a ella se le escusaran grandissimos gastos, y que para tan corta cantidad de alimentos tenga continuos litigios con los demas acreedores, y administradores para que den las cuentas, y se ouiarà el que para cōsumirselos no se supōgan otros creditos, ni el Conde se valga de los medios que en semejantes casos se suelen valer los posseedores de los mayorazgos, quæ refert D.Molin. *de primog. libr.2 cap.15.num.72.* con que antes le vendrian a ser de perjuyzio y gasto que de vtilidad alguna, y quedaria con mayor necessidad.

19 ¶ Et tandem, es de mucha menos consideracion lo que se opone, de que la dicha executoria no puede prejudicar a los acreedores, por no auerse litigado con ellos el pleyto, de que se despachò, porque no fue necessario, y bastò que se hiziesse con el Con-

de, como principal interessado, y a quien principalmẽte tocaua la defensa, porque la determinacion, y executoria que se despacha del pleyto que se litigò, cum legitimo cõtraditore, & qui in causa primas vides habebat, nocet omnibus quibus negotium secundario, accessoriè, incidenter, aut in consequentiam tangit, etiã non vocatis, neque citatis, in victis, aut ignorantibus, vt probant text. in *l. 1. § quamuis, ff. de ventre inspiciendo, l. ex contractu, ff. de re indic. l. si patroni, § fin. ff. ad Trebell.* & cũ alijs quam plurimis, præter ordinarios resolvunt D. Couarr. *pract. cap. 13 num. 6.* D. Molin. *de primog. lib. 4. c. 8. n. 5. & 6.* vbi eius Additionat. inumeros congerint Giurb. *decis. 1. n. 15.* Scaccia *de re indic. glos. 14. q. 12. n. 63.* D. D. Iuan del Castillo *controuers. tom. 6. c. 157. num. 18.* Gratian. *c. 287. n. 10.* D. Valenç. Velazq. 2. *p. cons.* 121. *n.* 152. & his non relatis D. Salgad. *de Reg. protect. 4. p. c. 8. n.* 310. vbi loquitur in executorie, y assi parece, que lo sudicho no puede perjudicar a la Marquesa, y que se deue determinar en su fauor. Salva in omnibus. D. V. D. C.

L. D. Diego Maldonado de Leon.

542

